



COMUNE DI SESTU

Città Metropolitana di Cagliari

SETTORE : Edilizia Pubblica, Infrastrutture,
Strade, Ambiente e Servizi
Tecnologici

Responsabile: Pinna Giuseppe

DETERMINAZIONE N. 3

in data 05/01/2024

OGGETTO:

Annullamento determinazione n. 1194 del 01/10/2023 avente ad oggetto "Determina a contrarre per l'affidamento del servizio attinente l'architettura e l'ingegneria per "progettazione di fattibilità tecnica ed economica, progettazione esecutiva, direzione lavori, contabilità e coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione e di esecuzione" per l'intervento denominato "Lavori di ristrutturazione campo sportivo corso Italia – Il lotto". CUP H49H19000040004 – CIG: A0066C7159."

ORIGINALE

IL RESPONSABILE DEL SETTORE

Premesso che con determinazione a contrarre n. 1194 del 01/10/2023 del Responsabile del Settore Edilizia Pubblica, Infrastrutture, Strade e Servizi Tecnologici, è stata indetta ai sensi dell'art. 50, comma 1, lettera e) del D.Lgs. n. 36/2023, una procedura negoziata senza bando, previa consultazione di almeno cinque operatori economici, per l'affidamento del servizio attinente l'architettura e l'ingegneria per progettazione di fattibilità tecnica ed economica, definitiva, esecutiva, direzione lavori, contabilità e coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione e di esecuzione per l'intervento denominato "Lavori di ristrutturazione campo sportivo corso Italia – Il lotto". CUP H49H19000040004;

Con il medesimo atto è stato tra l'altro stabilito:

- che l'importo presunto del servizio posto a base di gara, determinato in base ai criteri fissati dal Decreto della Giustizia 17 giugno 2016, è pari ad € 193.494,14, oltre IVA e cassa;
- che il contratto sarà aggiudicato con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'articolo 108, comma 2 del D. Lgs. 36/2023, sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo;
- che il punteggio massimo riservato alla valutazione dell'offerta tecnica ed economica/tempo, è costituito da 100 punti, suddivisi tra gli elementi di valutazione e rispettivi fattori ponderali come meglio definiti nell'allegato I alla sopraindicata determinazione;
- di procedere all'individuazione dei soggetti da invitare alla procedura negoziata, mediante richiesta di informazioni, da espletare ricorrendo alla piattaforma Cat Sardegna, rivolta a tutti gli operatori economici iscritti in tutte le seguenti categorie merceologiche:
 - AP22AB23 – Edilizia – Progettazione;
 - AP24AB22 – Impianti – Progettazione;
 - AP30AF22 – Servizi coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione;
 - AP30AF24 - Servizi coordinamento per la sicurezza in fase di esecuzione;
- di individuare i requisiti di ordine speciale per la partecipazione alla procedura di gara, ai sensi dell'art. 100 del D.Lgs. 36/2023;
- che, qualora in seguito alla richiesta di informazioni espletata sulla piattaforma Cat Sardegna, si ricevano un numero di istanze di partecipazione superiore a 5, si procederà con l'invito alla procedura negoziata in favore dei 5 operatori economici che presentino il maggior importo globale di servizi di ingegneria e di architettura, svolti nel decennio precedente la data di pubblicazione della richiesta di informazioni, relativi a lavori appartenenti all'Id Opera di seguito riportato:

Categorie d'opera	Destinazione funzionale	Id. Opera
Edilizia	Cultura, vita sociale, sport, culto	[E.12] Aree ed attrezzature per lo sport all'aperto, Campo sportivo e servizi annessi, di

		tipo complesso - Palestre e piscine coperte.
--	--	--

Dato atto che con determinazione n. 1202 del 05/10/2023 dell'Ufficio Appalti centralizzato si è proceduto:

- all'indizione di apposita RDI finalizzata all'individuazione dei soggetti da invitare alla procedura negoziata, mediante richiesta di informazioni, da espletare ricorrendo alla piattaforma Cat Sardegna, rivolta a tutti gli operatori economici iscritti in tutte le seguenti categorie merceologiche:
 - AP22AB23 – Edilizia – Progettazione,
 - AP24AB22 – Impianti – Progettazione,
 - AP30AF22 – Servizi coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione,
 - AP30AF24 - Servizi coordinamento per la sicurezza in fase di esecuzione;
- ad approvare l'Avviso di manifestazione di interesse e tutti i suoi allegati costituenti la documentazione di gara;

Con determinazione n. 1456 del 20/11/2023 dell'Ufficio Appalti centralizzato è stato dato atto che:

- in data 05/10/2023, tramite il portale informatico SardegnaCAT della Regione Sardegna, l'Ufficio Appalti e Contratti ha indetto la procedura RDI, codice rfi_9818, denominata "Avviso di Manifestazione di interesse per l'affidamento del servizio per l'architettura e l'ingegneria per la progettazione di fattibilità tecnica ed economica per i lavori di ristrutturazione del campo sportivo Corso Italia" - CIG: A0066C7159;
- il termine perentorio per la presentazione delle manifestazioni di interesse è stato fissato alle ore 13:00 del 23/10/2023;
- il seggio di gara, il giorno 24/10/2023 ha accertato che hanno presentato la propria manifestazione di interesse n. 23 operatori economici;
- dall'istruttoria della documentazione presentata, anche a seguito dell'attivazione del soccorso istruttorio, si è proceduto all'individuazione degli operatori economici in possesso dei requisiti previsti nell'avviso di manifestazione di interesse indicati nell'allegato A non soggetto a pubblicazione ai sensi dell'articolo 35, comma 2 lett. b) del D.lgs 36/2023;
- avendo ricevuto un numero di istanze di partecipazione superiore a 5, si è proceduto all'individuazione dei cinque operatori economici, in possesso dei requisiti previsti dall'avviso di manifestazione di interesse, da invitare, tenuto conto del maggior importo globale di servizi di ingegneria e di architettura relativi a lavori appartenenti all'Id Opera E.12 (Edilizia), svolti nel decennio precedente la data di pubblicazione della manifestazione di interesse, indicati nell'allegato B non soggetto a pubblicazione ai sensi dell'articolo 35, comma 2 lett. b) del D.lgs 36/2023;

Con il medesimo atto si è proceduto:

- ad indire apposita R.D.O. da espletare ricorrendo alla piattaforma Sardegna CAT, invitando i primi 5 operatori economici indicati nell'Allegato C non soggetto a pubblicazione ai sensi dell'articolo 35, comma 2 lett. b) del D.lgs 36/2023;
- ad approvare la Lettera d'invito e i suoi allegati costituiti da:
 - Modello domanda di partecipazione (Mod. 1);
 - DGUEe (Mod. 2);
 - Istruzione compilazione DGUEe;
 - Modello di offerta economica (Mod. 3);
 - il Patto di integrità;
 - I Codice di Comportamento;
 - l'Informativa sul trattamento dei dati personali;
- a dare atto che costituiscono inoltre allegati alla lettera di invito gli elaborati tecnici approvati con la determinazione a contrarre n. 1194 del 04/10/2023.

Dato atto altresì che:

1. in data 20/11/2023, tramite il portale informatico Sardegna CAT della Regione Sardegna, l'Ufficio Appalti e Contratti ha indetto la procedura RDO codice rf1_9818_1 denominata "Procedura negoziata, tramite RDO, per l'affidamento del servizio per l'architettura e l'ingegneria per la progettazione di fattibilità tecnica ed economica per i lavori di ristrutturazione del campo sportivo Corso Italia. CIG: A0066C7159";
2. sono stati invitati a partecipare alla gara in oggetto i seguenti operatori economici elencati nell'Allegato C, allegato alla determina n. 1456 del 20/11/2023 e non soggetto a pubblicazione ai sensi dell'art. 35, comma 2. lett. b) del D. Lgs. 36/2023 fino alla scadenza del termine per la presentazione delle offerte:

N.	RAGIONE SOCIALE	SEDE LEGALE	COD.FISCALE/P.I-VA
1	R.T.I. da costituirsi tra: HABITAT INGEGNERIA S.R.L. ARCHEOLOGA ILARIA GARBI GEOLOGO FABIO CAU	CAGLIARI VIA GENOVA N. 6	03966280921
2	R.T.I. da costituirsi tra: ING. MARTINO PISANO GEOM. FRANCESCO PILIA ARCHEOLOGA ALESSANDRA PISCHE GEOLOGO FRANCESCO PISTIS ING. GIUSEPPE MURROCU	JERZU (NU) VIA CANONICO CARTA N. 2	PSNMTN76H29E44 1E 01251770911
3	R.T.I. da costituirsi tra: ING. LUCA PERALTA 3TI PROGETTI ITALIA INGEGN. INTEGRATA S.P.A. GEOLOGO GIANLUCA MURGIA ARCHEOLOGA EMANUELA ATZENI	ROMA VIA C. COLOMBO N. 193	PRLL- CU69H09B745B 02708100926

	ING. EZIO PIREDDU		
4	R.T.I. da costituirsi tra: MATE SOCIETA' COOPERATIVA ARCHEOLOGA ROSSANA CONTI	BOLOGNA VIA SAN FELICE N. 21	03419611201
5	R.T.I. da costituirsi tra: STUDIO VALLE PROGETTAZIONI S.R.L. MUSARTE SOC. COOP. ING. ANDREA PATTERNI	ROMA CIRCONVALLAZIONE CLODIA N. 76/A	04524241009

3. il termine perentorio per la presentazione delle offerte è stato fissato per le ore 13:00 del 06/12/2023;
4. il seggio di gara tramite messaggio sul portale Sardegna CAT ha dato comunicazione agli operatori economici di cui sopra, che per motivi organizzativi l'apertura della busta di qualifica, prevista per il giorno 07/12/2023, è differita al giorno 11/12/2023;
5. il giorno 11/12/2023 il seggio di gara ha accertato che hanno presentato la propria offerta n. 4 operatori economici, di seguito elencati:

N.	RAGIONE SOCIALE	SEDE LEGALE	COD.FISCALE/P.I.-VA
1	R.T.I. da costituirsi tra: HABITAT INGEGNERIA S.R.L. ARCHEOLOGA ILARIA GARBI GEOLOGO FABIO CAU	CAGLIARI VIA GENOVA N. 6	03966280921
2	R.T.I. da costituirsi tra: ING. MARTINO PISANO GEOM. FRANCESCO PILIA ARCHEOLOGA ALESSANDRA PISCHE GEOLOGO FRANCESCO PISTIS ING. GIUSEPPE MURROCU	JERZU (NU) VIA CANONICO CARTA N. 2	PSNMTN76H29E44 1E 01251770911
3	R.T.I. da costituirsi tra: ING. LUCA PERALTA 3TI PROGETTI ITALIA INGEGN. INTEGRATA S.P.A. GEOLOGO GIANLUCA MURGIA ARCHEOLOGA EMANUELA ATZENI ING. EZIO PIREDDU	ROMA VIA C. COLOMBO N. 193	PRLL- CU69H09B745B 02708100926
4	R.T.I. da costituirsi tra: MATE SOCIETA' COOPERATIVA ARCHEOLOGA ROSSANA CONTI	BOLOGNA VIA SAN FELICE N. 21	03419611201

Vista la nota acquisita al prot. n. 56734 del 18/12/2023, con la quale lo studio legale Rotigliano, in nome e per conto della Fondazione Architetti e Ingegneri liberi professionisti

iscritti Inarcassa, con sede in Roma, via Salaria n. 229, ha presentato istanza di diffida per presunte illegittimità riconducibili al mancato recepimento delle norme previste dalla Legge n. 49/2023, recante la disciplina sull'equo compenso;

Dato atto che:

1. La Legge n. 49 del 21.04.2023, recante "Disposizioni in materia di equo compenso delle prestazioni professionali", ha reso organica la disciplina dell'equo compenso ponendo, al contempo, l'esigenza di coordinare tali norme con quelle contenute, in materia di prestazioni intellettuali, nel vigente Codice dei contratti pubblici (D. Lgs. n. 36/2023);
2. In particolare, l'art. 8, comma 2, del D. Lgs. n. 36/2023 prescrive il divieto di prestazioni di opera intellettuale a titolo gratuito: "le prestazioni d'opera intellettuale non possono essere rese dai professionisti gratuitamente, salvo che in casi eccezionali e previa adeguata motivazione. Salvo i predetti casi eccezionali, la pubblica amministrazione garantisce comunque l'applicazione del principio dell'equo compenso";
3. Ancora, l'art.41, comma 15, del D. Lgs. n. 36/2023 prevede che le modalità di determinazione dei corrispettivi per le fasi progettuali, da porre a base di gara, fissate nell'Allegato I.13, sono commisurate "al livello qualitativo delle prestazioni e delle attività relative alla progettazione di fattibilità tecnica ed economica ed esecutiva di lavori, al coordinamento della sicurezza in fase di progettazione, alla direzione dei lavori, alla direzione di esecuzione, al coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione, al collaudo, agli incarichi di supporto tecnico-amministrativo alle attività del responsabile del procedimento e del dirigente competente alla programmazione dei lavori pubblici";
4. L'Allegato I.13 al Codice stabilisce che i parametri di riferimento per il calcolo delle tariffe professionali, negli affidamenti per i servizi di ingegneria e architettura, sono quelli contenuti nella tabella Z-2 del D.M. del 17.06.2016. Viene superata, pertanto, la previgente disciplina di cui all'art. 24, comma 8, del D. Lgs. n. 50/2016, secondo la quale i corrispettivi di cui al D.M. del 17.06.2016 venivano utilizzati dalle Stazioni appaltanti quale mero parametro ai fini dell'individuazione dell'importo da porre a base di gara, consentendo così alle P.A. di derogarvi;
5. La disciplina contenuta nel vigente Codice si pone, come detto, in contrasto con quella di cui alla Legge n. 49/2023 sull'equo compenso, che trova applicazione alle prestazioni professionali espletate nell'ambito delle procedure ad evidenza pubblica per mezzo del rinvio contenuto all'art. 2, comma 3: "Le disposizioni della presente legge si applicano altresì alle prestazioni rese dai professionisti in favore della pubblica amministrazione e delle società disciplinate dal testo unico in materia di società a partecipazione pubblica, di cui al decreto legislativo 19 agosto 2016, n. 175 [...]";
6. Segnatamente, la L. n. 49/2023 definisce all'art. 1 l'equo compenso come "la corresponsione di un compenso proporzionato alla quantità e alla qualità del lavoro svolto, al contenuto e alle caratteristiche della prestazione professionale, nonché conforme ai compensi previsti rispettivamente: a) per gli avvocati [...], b) per i profes-

sionisti iscritti agli ordini e collegi [...]; c) per i professionisti di cui al comma 2 dell'articolo 1 della legge 14 gennaio 2013, n. 4”;

7. L'incompatibilità di tale disciplina con le norme sull'equo compenso di cui al D.Lgs. n. 36/2023 sorge, in specie, con riguardo all'art.3 della L. n. 49/2023, che sancisce la nullità delle “clausole che non prevedono un compenso equo e proporzionato all'opera prestata, tenendo conto a tale fine anche dei costi sostenuti dal prestatore d'opera; sono tali le pattuizioni di un compenso inferiore agli importi stabiliti dai parametri per la liquidazione dei compensi dei professionisti [...]”;
8. Allo stato attuale sono possibili tre letture del combinato disposto delle disposizione sulle tariffe professionali contenute nel Codice e nella legge n. 49 del 2023:
 - le tariffe indicate rappresentano i valori massimi di aggiudicazione (posti a base di gara);
 - le tariffe indicate rappresentano parametri di riferimento, non derogabili verso il basso;
 - possono essere soggetti a ribasso solo le spese generali (che rappresentano una quota delle tariffe professionali), ferme rimanendo le tariffe professionali;

Preso atto che:

- in merito alla problematica sul contrasto tra la legge 49/2023 e il D.lgs. n. 36/2023, l'Autorità Nazionale Anticorruzione nell'Adunanza del 27 giugno 2023 ha ritenuto opportuno segnalare la questione alla Cabina di regia della Presidenza del Consiglio dei Ministri;
- non si rilevano ad oggi espressi chiarimenti normativi a risoluzione delle problematiche evidenziate;

Considerato che:

- la stazione appaltante ha fissato l'importo del servizio posto a base di gara, determinato in base ai criteri fissati dal Decreto della Giustizia 17 giugno 2016, e che lo stesso sarà aggiudicato con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'articolo 108, comma 2 del D. Lgs. 36/2023, sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo;
- la scelta sopra descritta ha come conseguenza che la gara continuerebbe ad essere aggiudicata come in passato, di fatto annullando quanto disposto dalla legge n. 49;
- per quanto sopra descritto, sussiste il concreto rischio che gli esiti di gara, possano determinare un compenso inferiore agli importi stabiliti dai parametri per la liquidazione dei compensi dei professionisti di cui alla legge 49/2023, sanzionabile con la nullità della conseguente pattuizione;

Richiamati:

- l'art. 21-octies, comma 1, della L. 241/1990 il quale riporta: “*È annullabile il provvedimento amministrativo adottato in violazione di legge o viziato da eccesso di potere o da incompetenza*”;

- l'art. 21-nonies, comma 1, della L. 241/1990 il quale riporta: *“Il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, esclusi i casi di cui al medesimo articolo 21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a dodici mesi dal momento dell'adozione dei provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, inclusi i casi in cui il provvedimento si sia formato ai sensi dell'articolo 20, e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge. Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del provvedimento illegittimo.”*

Rilevato che:

- il vizio di legge è rilevabile nella mancata applicazione delle previsioni di cui alla L. 49/2023;
- il pubblico interesse è rilevabile nell'intenzione di garantire l'applicazione della L. 49/2023 riguardante la corresponsione di un compenso proporzionato alla quantità e alla qualità del lavoro svolto, a tutela della pubblica amministrazione e degli operatori economici;
- la procedura negoziata è in uno stato procedimentale per il quale non si è ancora proceduto all'apertura della documentazione tecnica ed economica, e pertanto ad una fase in cui non risulta consolidata alcuna posizione di vantaggio a beneficio dei concorrenti né si è perfezionato alcun vincolo contrattuale;

Ritenuto pertanto di:

- procedere all'annullamento della propria determinazione n. 1194 del 01/10/2023 avente ad oggetto “Determina a contrarre per l'affidamento del servizio attinente l'architettura e l'ingegneria per "progettazione di fattibilità tecnica ed economica, progettazione esecutiva, direzione lavori, contabilità e coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione e di esecuzione" per l'intervento denominato "Lavori di ristrutturazione campo sportivo corso Italia – Il lotto". CUP H49H19000040004 – CIG: A0066C7159.”
- trasmettere il presente provvedimento all'ufficio appalti e contratti per gli adempimenti di propria competenza;

Richiamata la deliberazione della G.M. n. 220 del 20/12/2013 avente ad oggetto “Approvazione del codice di comportamento dei dipendenti del Comune di Sestu a norma dell'articolo 54, comma 5, del decreto legislativo numero 165/2001”;

Richiamato il "Patto di integrità" approvato con delibera della G.M. n. 192 del 13.12.2016;

Dato atto che il Responsabile unico del progetto (RUP) ai sensi dell'art. 15 del D.lgs. n. 36/2023 è l'ing. Francesco D'Onofrio;

Richiamato il regolamento per la gestione centralizzata degli acquisti approvato con deliberazione G.M. n. 119/2016 e s.m.i., il quale stabilisce la ripartizione delle competenze delle procedure di gara fra ufficio centralizzato e singoli settori;

Dato atto che il Comune di Sestu, con deliberazione della Giunta Comunale n. 128 del 01/08/2023 ha approvato, il Piano Integrato di Attività e Organizzazione 2023-2025 (PIAO);

Dato atto, in merito all'obbligo di astensione in caso di conflitto di interessi anche potenziale, ai sensi dell'articolo 6 bis della Legge n. 241/1990 e dell'articolo 6, comma 2 del D.P.R. n. 62/2013, dell'assenza di conflitti;

Visto il Decreto Sindacale 12 del 07/07/2023 di conferimento dell'incarico di posizione organizzativa relativa al Settore Edilizia Pubblica, Infrastrutture, Strade, Ambiente e Servizi Tecnologici;

Viste:

- la deliberazione della giunta comunale n. 70 del 04/05/2023 con la quale è stato approvato il piano esecutivo di gestione 2023/2025 e sono state assegnate le risorse ai Responsabili dei Settori (art. 169 del D.Lgs. n. 267/2000);
- la deliberazione del consiglio Comunale n. 5 del 05.04.2023, con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione (DUP) - periodo 2023/2025 (art. 170, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000);

Dato atto che il bilancio di previsione 2024/2026 è in fase di predisposizione;

Attestata la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'art. 147-bis del D.Lgs. n. 267/2000;

Richiamato il "Patto di integrità" approvato con delibera della Giunta Comunale n. 192 del 13/12/2016;

Visti i seguenti atti normativi e regolamentari:

- il Decreto Legislativo 18 agosto 2000, n. 267 "Testo unico delle Leggi sull'ordinamento degli enti locali";
- il Decreto Legislativo n. 36/2023;
- la Legge regionale 13 marzo 2018, n. 8 "Nuove norme in materia di contratti pubblici di lavori, servizi e forniture";
- L. 241/1990;

Per le motivazioni esposte in premessa,

DETERMINA

1. Di considerare la premessa parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
2. procedere, per le ragioni riportate in premessa, all'annullamento della propria determinazione n. 1194 del 01/10/2023 avente ad oggetto "Determina a contrarre per l'affidamento del servizio attinente l'architettura e l'ingegneria per "progettazione di fattibilità tecnica ed economica, progettazione esecutiva, direzione lavori, contabilità e coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione e di esecuzione" per l'intervento denominato "Lavori di ristrutturazione campo sportivo corso Italia – Il lotto". CUP H49H19000040004 – CIG: A0066C7159;

3. Di trasmettere il presente atto all'ufficio appalti e contratti per gli adempimenti di propria competenza, secondo quanto stabilito dal regolamento approvato con deliberazione G.M. n. 119/2016.

Il Responsabile del Settore

Ing. Giuseppe Pinna